

# Inhalt

<b>Vorwort .....</b>	<b>5</b>
<b>Einleitung .....</b>	<b>21</b>
<b>Vorbemerkung zum Quellenkorpus und zur Methode der Arbeit .....</b>	<b>25</b>
1. Die <i>quinquaginta decisiones</i> als Quellenkorpus .....	25
a) Zur Natur der <i>decisiones</i> .....	26
b) Gab es einen <i>quinquagintarum decisionum liber?</i> .....	27
c) Welche <i>decisiones</i> zählten zu den <i>quinquaginta?</i> .....	29
d) <i>Dramatis personae</i> .....	36
aa) Der Urheber – Justinian oder Tribonian? .....	36
bb) Die Adressaten – Julian und Johannes .....	38
2. Zur Methode der Arbeit .....	40
a) Entscheidungsgründe und Entscheidungsmuster in den <i>decisiones</i> .....	40
b) Ökonomische Erforderlichkeit und Sinnhaftigkeit der <i>decisiones</i> .....	42
aa) »Efficiency of the (Roman) law« .....	43
bb) New Institutional Economics .....	44
(1) Transaktionskosten .....	45
(2) Informationsasymmetrien und opportunistisches Verhalten .....	46
(3) Eingeschränkte Rationalität .....	47
(4) Pfadabhängigkeit .....	48
cc) Ökonomische Analyse und römisches Recht .....	49
<b>Analyse einzelner <i>decisiones</i> .....</b>	<b>52</b>
1. Justinian, C. 3.33.12 (530) .....	52
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	55
aa) Klassisches römisches Recht .....	55
bb) Byzantinisches Recht .....	58

b) Entscheidungsgründe .....	58
aa) Testamentsauslegung: Augenmerk auf <i>certa curricula</i> .....	59
bb) <i>ius indubitatum</i> .....	59
cc) <i>humanitas</i> .....	59
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	60
aa) Ökonomische Analyse des Erbrechts .....	60
bb) Fortwirkung der »dead hand« .....	61
cc) Zeitliche Beschränkung der »dead hand« .....	63
2. Justinian, C. 4.5.10.2 (530) .....	65
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	67
b) Entscheidungsgründe .....	71
aa) Wahlrecht beim Gläubiger? .....	71
bb) Wahlrecht beim Schuldner .....	71
cc) <i>auctoritas</i> des Julian .....	72
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	73
aa) Berücksichtigung und Perpetuierung individueller Nutzungspräferenzen .....	73
bb) Praktische Probleme und Risikosphärenerwägungen .....	74
cc) Prozessökonomische Erwägungen .....	75
3. Justinian, C. 4.28.7pr. (530) .....	78
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	80
aa) Darlehensaufnahme und <i>ratihabitio</i> .....	80
bb) Rückwirkung der <i>ratihabitio</i> .....	82
cc) Darlehensaufnahme durch Soldaten .....	84
b) Entscheidungsgründe .....	85
aa) <i>iniquitas</i> der Missachtung des <i>testimonium paternum</i> .....	85
bb) Ähnlichkeit von Einwilligung und Genehmigung .....	86
cc) Sonderstellung von Soldaten .....	86
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	87
aa) Zur Motivation des Verbots der Darlehensaufnahme durch Haussöhne .....	87
bb) Abmilderung von Informationsasymmetrie .....	89
cc) Ausnahme: Darlehensaufnahme mit späterer <i>ratihabitio</i> des <i>pater familias</i> .....	91
dd) Ausnahme: Darlehensaufnahme durch <i>filii familias milites</i> .....	92
ee) Fazit .....	93
4. Justinian, C. 4.29.24pr. (530) .....	94
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	95
b) Entscheidungsgründe .....	98

aa) Gegenansicht wäre <i>satis acerbum</i> und widersprüche der <i>ratio pietatis</i> .....	98
bb) Vertrauensschutz bezüglich des Freilassers .....	98
cc) <i>favor libertatis</i> .....	99
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	99
aa) Frauenschutz wegen mangelnder »business experience« .....	99
bb) Schutzbedürftigkeit des Freilassers aufgrund des <i>favor libertatis</i> .....	100
cc) Zurücktreten des Frauenschutzes hinter dem <i>favor libertatis</i> .....	103
5. Justinian, C. 4.38.15pr. (530) .....	104
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	105
b) Entscheidungsgründe .....	108
aa) Klassische Argumentationslinien .....	108
bb) Bedingtheit des Kaufes durch die Drittbestimmung .....	109
cc) Kein hilfsweiser Rückgriff auf das <i>arbitrium boni viri</i> .....	110
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	112
aa) Praktische Bedürfnisse .....	112
bb) Transaktionskostenersparnis durch Vermeidung von Preisverhandlungen .....	114
cc) Vermeidung opportunistischen Verhaltens wegen Informationsasymmetrie .....	114
dd) Prozessökonomie durch verwehrten Rückgriff auf ein <i>arbitrium boni viri</i> .....	115
ee) Zwischenergebnis .....	116
6. Justinian, C. 5.51.13.1 (530) .....	117
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	119
b) Entscheidungsgründe .....	123
aa) Grundsätzliche Ermittlung des tatsächlichen Vermögensstandes .....	123
bb) Regelmäßige Präjudizierung durch öffentliche Inventarerrichtung .....	123
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	124
aa) Ökonomische Grundlagen des römischen Vormundschaftsrechts .....	124
bb) Transaktionskostengünstige Abtrennung des Mündelvermögens	124
cc) Prozessökonomie durch Formvorschrift .....	125
dd) Vermeidung von opportunistischem Verhalten durch Formvorschriften .....	125

7. Justinian, C. 6.2.20.1 (530) .....	126
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	127
b) Entscheidungsgründe .....	131
aa) Kein Handeln gegen den Willen des Eigentümers? .....	131
bb) Kein Verderben des Sklaven? .....	133
cc) Vorsatz des Täters und »Versuchshaftung« .....	133
dd) Prävention durch Strafklage .....	134
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	135
aa) Freiheit des bloßen Vorsatzes zum Ressourcenegebrauch? .....	135
bb) Erhöhung der »Kosten« des Delikts durch Versuchsstrafbarkeit	135
cc) Anreizsetzung durch Strafschadensersatz (»punitive damages«) .....	136
8. Justinian, C. 7.7.1.1b (530) .....	137
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	140
aa) Ein mögliches Beispiel .....	140
bb) Belegstellen der römischen Juristen .....	141
cc) Belegstellen in den Institutionenlehrbüchern .....	146
dd) Belegstellen im byzantinischen Recht .....	149
ee) Belegstellen aus ägyptischen Papyri .....	152
ff) Belegstellen aus Judäa .....	156
gg) Zwischenergebnis .....	157
b) Entscheidungsgründe .....	158
aa) Im Zweifel für die Freiheit – <i>favor libertatis</i> .....	158
bb) Kontrahierungszwang .....	159
cc) Höchstpreisangaben .....	160
dd) Mögliche Alternativen zu Höchstpreisangaben .....	162
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	164
aa) Transaktionskostenanalyse und Vermeidung eines Hold-up-Problems .....	165
bb) Pfadabhängigkeiten, formelle vs. informelle Institutionen .....	168
9. Justinian, C. 8.21.2 (530) .....	170
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	172
aa) Zum »prätorischen« Pfandrecht .....	172
bb) Rechtsmittel des Pfandgläubigers bei Besitzverlust .....	180
cc) Belegstellen in den Basiliken .....	181
b) Entscheidungsgründe .....	182
aa) Grundsätzliche Beaufsichtigungspflicht des Pfandgläubigers .....	182
bb) Keine »Bitterkeit« für den Pfandgläubiger .....	182
cc) Wohlwollende Auslegung: <i>humanitas</i> und <i>benignitas</i> .....	183

c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	183
aa) Förderung von Kreditvergabe durch pfandrechtliche Absicherung .....	183
bb) Mangelnde Übertragbarkeit auf gesetzliche Pfandrechte .....	185
cc) Effektivität der prätorischen Verpfändung als Sicherungsmaßnahme .....	185
10. Justinian, C. 8.37.13pr. (530) .....	187
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	189
b) Entscheidungsgründe .....	193
aa) Höchstpersönlichkeit von Leistungspflichten? .....	193
bb) Vertretbarkeit auch von Leistungspflichten .....	194
cc) Dem Parteiwillen zuwiderlaufende <i>scrupulositas</i> und <i>subtilitas</i> .....	194
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	194
aa) Praktisches Regelungsbedürfnis, Vereinfachungsabsicht .....	194
bb) Effizienz durch Abschaffung überflüssiger Spitzfindigkeiten .....	195
11. Justinian, C. 5.70.6.1 (530) .....	196
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	198
aa) <i>lucida intervalla</i> in der römischen Medizin .....	198
bb) <i>lucida intervalla</i> in den römischen Rechtsquellen .....	198
cc) Vorübergehende Genesung eines <i>furious</i> und <i>cura</i> .....	200
b) Entscheidungsgründe .....	200
aa) Differenzierung zwischen <i>nomen</i> und <i>effectus</i> der <i>cura</i> .....	200
bb) Unsicherheit über die Dauer der <i>lucida intervalla</i> .....	200
cc) Juristische Spitzfindigkeit ( <i>quasi ludibiosa</i> ) .....	201
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	201
aa) Schutz des Schwachen .....	201
bb) Allgemeine Transaktionskostenersparnis .....	202
12. Justinian, C. 6.22.9pr. (530) .....	202
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	204
aa) Testierfähigkeit während <i>lucida intervalla</i> in den Digesten .....	204
bb) Testierfähigkeit während <i>lucida intervalla</i> im westlichen Vulgarrecht .....	205
cc) Testierfähigkeit während <i>lucida intervalla</i> in den Institutionen .....	206
b) Entscheidungsgründe .....	208
aa) Maßgeblichkeit des Zeitpunkts der Testamentserrichtung .....	208
bb) Beachtung der sonstigen Formalia .....	208
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	209
aa) Transaktionskosten bei der Beweisführung .....	209

bb) Schutz des Schwachen und Pfadabhängigkeit .....	209
cc) Transaktionskostensparnis durch Formvorschriften .....	210
13. Justinian, C. 3.33.13pr. (530) .....	210
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	213
aa) Behandlung in den Institutionen Justinians .....	213
bb) Belegstellen aus den Digesten .....	214
cc) Belegstellen aus ägyptischen Papyri .....	217
dd) Belegstellen im byzantinischen Recht .....	219
b) Entscheidungsgründe .....	221
aa) <i>habitatio</i> als eigenständiges Recht? .....	221
bb) Vermietungsbefugnis als <i>humanior sententia</i> .....	221
cc) Gleichwertigkeit von mittelbarem und unmittelbarem Vorteil .....	222
dd) Zusätzliche Bezeichnung als <i>usus fructus habitationis</i> .....	222
ee) Vermächtnis einer <i>habitatio</i> – Testamentsauslegung und Vermutung .....	222
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	223
aa) Rechtsklarheit bezüglich der Rechtsnatur der <i>habitatio</i> ? .....	223
bb) Institutioneller Wandel und Pfadabhängigkeit .....	224
cc) Nutzenmaximierung durch Allokation an den Meistbietenden .....	224
dd) Testamentsauslegung nach dem Wahrscheinlichkeitsprinzip .....	225
14. Justinian, C. 3.33.14.1 (530) .....	227
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	229
b) Entscheidungsgründe .....	232
aa) Dauerhafte Trennung von Eigentum und Nutzungsbefugnis <i>inutile</i> .....	232
bb) Beschränkung auf die Lebzeiten des (ersten) Erben als Nießbraucher .....	233
cc) Entscheidung nach dem Erblasserwillen .....	233
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	234
aa) Utilitätserwägungen .....	234
bb) Keine dauerhafte »fragmentation of property rights« .....	235
cc) Zeitliche Beschränkung der »dead hand« .....	235
dd) Wahrung der Alimentationsfunktion des Nießbrauchs .....	237
15. Justinian, C. 3.33.15.2 (530) .....	237
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	239
aa) Präzisierungen zum Sachverhalt .....	239
bb) Präzisierungen zur Rechtsfrage .....	241
b) Entscheidungsgründe .....	243
aa) Autorität des Salvius Iulianus .....	243

bb) <i>humanitas</i> .....	243
cc) Entscheidung nach dem mutmaßlichen Erblasserwillen? .....	244
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	244
aa) Nießbrauchsrecht als »standardised default terms« .....	244
bb) Erlöschen des Nießbrauchs ökonomisch nicht indiziert .....	245
cc) Kein Miteigentum bei Zufallsgemeinschaft .....	245
16. Justinian, C. 3.33.16.1 (530) .....	247
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	250
aa) Das Erlöschen der Klage auf Einräumung eines Nießbrauchs bei den <i>veteres</i> .....	250
bb) Das Erlöschen eines Nießbrauchs nach den <i>Pauli Sententiae</i> .....	251
cc) Das Erlöschen eines Nießbrauchs nach Justinians Institutionen .....	253
b) Entscheidungsgründe .....	258
aa) Diskrepanz zwischen Streit und Lösung .....	258
bb) Untragbare Härte angesichts der Unwägbarkeiten des täglichen Lebens .....	258
cc) Differenzierung bei der <i>capitis diminutio</i> .....	259
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	260
aa) Institutioneller Wandel und institutionelles Gleichgewicht .....	260
bb) Differenzierung nach Anreizgesichtspunkten .....	261
17. Justinian, C. 4.5.11.1 (530) .....	262
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	263
aa) <i>condictio indebiti</i> bei <i>ignorantia</i> .....	263
bb) Ein möglicher Ausweg – die Hinterlegung? .....	264
cc) Grundlegendes zur <i>praesumptio transactionis</i> .....	265
b) Entscheidungsgründe .....	265
aa) Keine <i>praesumptio transactionis</i> .....	265
bb) Generelle Beweislastverteilung bei der <i>condictio</i> .....	268
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	269
aa) Beweislastverteilung angesichts von Informations- asymmetrien .....	269
bb) Beweislastverteilung und Prozessvergleich .....	270
18. Justinian, C. 5.4.25.3 (530) .....	271
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	273
aa) Klassisches römisches Recht .....	273
bb) Die Behandlung des Problems in den Institutionen .....	275
cc) Byzantinisches Recht .....	276
b) Entscheidungsgründe .....	278

aa) Entscheidung <i>exemplo mente capti</i> .....	278
bb) Behördliche <i>aestimatio</i> zu Person des Ehepartners und Höhe der Mitgift .....	280
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	280
aa) Institutioneller Wandel .....	280
bb) Gesamtgesellschaftlicher Nutzen der Ehe: <i>publica nuptiarum utilitas</i> .....	281
cc) Schutz des Schwachen .....	281
19. Justinian, C. 5.4.26.1 (530) .....	282
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	284
aa) Eheverbote gegenüber Töchtern im klassischen römischen Recht .....	284
bb) Die unterschiedliche Stellung von <i>alumna</i> und Patenkind .....	285
cc) Prokop, Anekd. 6 als Anlass für das Eheverbot mit dem Patenkind? .....	286
dd) Kanonisches Recht .....	287
ee) Byzantinisches Recht .....	291
b) Entscheidungsgründe .....	291
aa) Gestatten einer lediglich <i>ex affectu</i> geschlossenen Ehe .....	291
bb) Eheverbot bei Taufpatenschaft: <i>paterna affectio</i> .....	292
cc) Zwischenergebnis .....	292
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	293
aa) Zusammenspiel informeller und formeller Institutionen .....	293
bb) Christlich motivierte Pfadabhängigkeit .....	293
cc) Anreizfunktion des Eheverbots .....	294
20. Justinian, C. 6.57.6.1 (530) .....	294
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	296
aa) <i>mora libertatis</i> und Erbrecht .....	296
bb) <i>mora libertatis</i> und Freiheit .....	299
b) Entscheidungsgründe .....	300
aa) Keine Begründung in der <i>decisio</i> selbst .....	300
bb) Erblasserwille und <i>favor libertatis?</i> .....	300
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	301
aa) Fortwirkung der »dead hand« .....	301
bb) Setzung eines Anreizes zum Wohlverhalten des Sklavenstandes .....	301
cc) Senkung des Anreizes zur Verzögerung der Freilassung .....	301
21. Justinian, C. 7.4.14pr. (530) .....	303
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	304

aa) Unmittelbare Freilassung durch Vermächtnis und die <i>lex Fufia Caninia</i> .....	304
bb) Mittelbare Freilassung aufgrund Fideikommiss – <i>lex Fufia Caninia</i> analog .....	307
cc) Abschaffung der <i>lex Fufia Caninia</i> durch Justinian .....	309
b) Entscheidungsgründe .....	310
aa) <i>favor libertatis</i> .....	310
bb) Gleichbehandlung von Vermächtnis und Fideikommiss .....	311
cc) Entscheidung nach dem Erblasserwillen .....	311
dd) Bei Unklarheiten zugunsten von <i>libertas</i> und <i>humanitas</i> .....	311
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	314
aa) Fortwirkung der »dead hand« .....	314
bb) Institutioneller Wandel .....	314
22. Justinian, C. 2.18.24.1 (530) .....	315
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	318
b) Entscheidungsgründe .....	321
aa) Keine Haftung bei ausdrücklichem Widerspruch .....	321
bb) <i>utilitas</i> der Aufwendungen .....	321
cc) Verbot widersprüchlichen Verhaltens; Vertrauensschutz .....	321
dd) Parallele zum Exzess im Auftragsrecht? .....	322
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	322
aa) »Hypothetischer Vertrag« und wirklicher Wille des Geschäftsherrn .....	322
bb) Prinzipal-Agent-Theorie .....	324
23. Justinian, C. 4.27.2 (530) .....	325
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	329
b) Entscheidungsgründe .....	333
aa) Die Analogieschlüsse der beiden Rechtsschulen .....	333
bb) Maßgeblichkeit der <i>nominatio</i> bei Gutgläubigkeit des Genannten .....	333
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	334
aa) Kein Anreiz zur Kollusion, Stabilisierung der Miteigentums- gemeinschaft .....	334
bb) Verkehrsschutzerwägungen .....	335
24. Justinian, C. 6.2.22.1d (530) .....	336
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	340
aa) Die Problematik in klassischer Zeit – Belegstellen aus den Digesten .....	340
bb) Gegenüberstellung von Gai. Inst. 3.203–207 und I. 4.1.13–17 .....	344

b) Entscheidungsgründe .....	347
aa) Beseitigung von Rechtsunsicherheit .....	347
bb) Wahlrecht des Eigentümers .....	347
cc) Entkoppelung von der Zahlungsfähigkeit des Entleihers .....	347
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	348
aa) Transaktionskostenersparnis und Risikosphärenerwägungen .....	348
bb) Anreiz zum Verleihen durch Abbau von Abschreckungsfaktoren .....	348
cc) Ökonomische Tragweite des juristischen Systembruchs .....	349
25. Justinian, C. 6.2.22.3a (530) .....	349
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	352
aa) Klassisches römisches Recht .....	352
bb) Westgotisches Recht .....	353
cc) Byzantinisches Recht .....	355
b) Entscheidungsgründe .....	356
aa) Erlangen der Bußsumme <i>ex occasione</i> der Sache des Eigentümers? .....	356
bb) Gleichlauf von Gefahrtragung und Gewinnzuteilung .....	357
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	360
aa) Beseitigung von Rechtsunsicherheit .....	360
bb) Risikosphärenerwägungen .....	360
cc) Das Prinzip des »cheapest insurer« .....	361
dd) Institutioneller Wandel .....	362
26. Justinian, C. 6.2.22.4 (530) .....	363
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	365
b) Entscheidungsgründe .....	369
aa) Grundsätzliches Wahlrecht des Eigentümers .....	369
bb) Ausgleich unter den Ehegatten .....	369
cc) Beschränkung des Wahlrechts des Eigentümers bei Solvenz des Entleihers .....	371
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	372
aa) Schutz des Schwachen .....	372
bb) Schadlosstellung von Sacheigentümer und Entleiherr .....	372
cc) Institutioneller Wandel und Pfadabhängigkeit .....	373
27. Justinian, C. 6.27.4.2 (530) .....	373
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	376
b) Entscheidungsgründe .....	379
aa) Freilassung und ersatzweise Einsetzung auf verschiedenen Stufen? .....	379

bb) <i>scrupulositas</i> des Verstoßes gegen den Erblasserwillen .....	379
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	380
aa) Fortwirkung der »dead hand« .....	380
bb) Schutz des Schwachen .....	380
cc) Utilitätserwägungen .....	380
28. Justinian, C. 6.29.3pr. (530) .....	382
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	385
aa) Zeugnisse aus den römischen Rechtsquellen .....	385
bb) Zeugnisse aus philosophischen und religiösen Quellen .....	388
cc) Spätere Zeugnisse aus der europäischen Rechtsgeschichte ....	390
b) Entscheidungsgründe .....	395
aa) Frauen als Zeugen? .....	395
bb) Der Beweiswert des Zeugnisses der Hebamme .....	396
cc) Kein Schrei erforderlich; Analogie zum stummen Kind ..	397
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	398
aa) Transaktionskostenersparnis durch Rechtsklarheit .....	398
bb) Erschütterung der Rechtssicherheit mangels Beweisklarheit ..	398
cc) Institutionenökonomik und Pfadabhängigkeiten .....	398
29. Justinian, C. 6.29.4.1 (530) .....	399
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	401
b) Entscheidungsgründe .....	403
aa) Der Erblasserwille als Leitlinie der justinianischen Gesetzgebung .....	403
bb) Auslegung nach dem hypothetischen Erblasserwillen .....	403
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	404
aa) Pfadabhängigkeit der Entscheidung nach der <i>voluntas testatoris</i> .....	404
bb) Fortwirkung der »dead hand« .....	404
cc) Sozial- und Wirtschaftspolitik: der <i>favor testamenti</i> .....	405
30. Justinian, C. 6.37.23.2 und 2a (530) .....	405
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	407
aa) Mehrfachvermächtnisse in den Institutionen des Gaius .....	407
bb) Insbesondere: das Duldungsvermächtnis ( <i>legatum sinendi modo</i> ) .....	412
cc) Folgerung zur klassischen Rechtslage .....	414
b) Entscheidungsgründe .....	414
aa) <i>humanitas</i> .....	414
bb) Testamentsauslegung: grundsätzlich Teilung nach Kopfzahl ..	415
cc) Auslegung nach dem hypothetischen Erblasserwillen .....	415

c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	416
aa) Fortwirkung der »dead hand« .....	416
bb) Institutionenökonomik .....	416
31. Justinian, C. 7.5.1 (530) .....	418
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	419
aa) Zur Rechtsnatur von C. 7.5.1 als <i>decisio</i> .....	419
bb) Der Inhalt der ursprünglichen <i>dubitatio</i> .....	422
b) Entscheidungsgründe .....	423
aa) Abschaffung eines <i>vanum nomen</i> .....	423
bb) Streben nach <i>veritas</i> .....	425
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	425
aa) Abschaffung von Überflüssigem .....	425
bb) Anreizsetzung zum Streben nach dem römischen Bürgerrecht	426
cc) Institutioneller Wandel .....	426
32. Justinian, C. 7.25.1 (530–531) .....	427
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	428
aa) Das <i>nudum ius Quiritium</i> .....	428
bb) Bestätigung des Inhalts der <i>decisio</i> .....	430
b) Entscheidungsgründe .....	431
aa) <i>subtilitas</i> .....	431
bb) Fehlende <i>utilitas</i> .....	431
cc) Fehlende Vermittelbarkeit für Studenten .....	431
dd) <i>vigilantia</i> .....	432
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	432
aa) Der ökonomische Sinn des ( <i>nudum</i> ) <i>dominium ex iure Quiritium</i> .....	432
bb) Institutioneller Wandel .....	434
cc) Transaktionskostenersparnis durch Abschaffung von Überflüssigem .....	435
33. Justinian, C. 6.27.5.1a (531) .....	436
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	439
aa) Erbeinsetzung des eigenen Sklaven ohne gleichzeitige Freilassung .....	439
bb) Einsetzung des eigenen Sklaven als <i>tutor</i> ohne gleichzeitige Freilassung .....	441
cc) Bestätigung von Rechtsnatur und Inhalt der <i>decisio</i> .....	444
b) Entscheidungsgründe .....	446
aa) Ergänzende Testamentsauslegung nach der <i>voluntas testatoris</i> .....	446
bb) Analogieschluss .....	447

cc) Vermutungsregel .....	447
dd) <i>favor libertatis</i> .....	448
ee) <i>humanitas</i> .....	448
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	449
aa) Konkretes Regelungsbedürfnis .....	449
bb) Fortwirkung der »dead hand« .....	449
cc) Setzung eines Anreizes zum Wohlverhalten des Sklavenstandes .....	449
34. Justinian, C. 6.30.20.2 (531) .....	449
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	451
aa) Verschiedene Erbeinsetzungen desselben Erben in einem Testament .....	451
bb) Einsetzung derselben Person sowohl als Haupterbe als auch als Substitut .....	453
cc) Verknüpfung beider Problematiken .....	458
dd) Bestätigung von Rechtsnatur und Inhalt der <i>decisio</i> .....	459
b) Entscheidungsgründe .....	460
aa) Notwendigkeit ( <i>necessitas imponatur</i> ) .....	460
bb) Vergleichbare Fallgruppen .....	460
cc) Abweichende Lösung wäre <i>absurdum</i> .....	461
dd) Entscheidung nach dem (mutmaßlichen) Erblasserwillen .....	462
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	462
aa) Berücksichtigung der »dead hand« .....	462
bb) Bindung der Entscheidung trotz Informationsasymmetrie .....	462
35. Justinian, C. 6.30.21.1 (531) .....	463
a) Präzisierung durch weitere Quellenzeugnisse .....	465
aa) Freiheitsprozess und Erbschaftsantritt .....	465
bb) Freiheitsprozess und Erbschaftsprozess .....	467
b) Entscheidungsgründe .....	469
aa) <i>subtilis distinctio causae</i> .....	469
bb) <i>voluntas testatoris</i> .....	469
c) Ökonomische Erforderlichkeit .....	471
aa) Prozessökonomie .....	471
bb) Berücksichtigung der vom Erblasser intendierten Vermögensallokation .....	472
cc) Effizienzgewinn durch Internalisierung externaler Effekte .....	472

<b>Fazit</b> .....	474
1. Entscheidungsmuster in den <i>quinquaginta decisiones</i> .....	474
a) Juristisch »bestimmte« Entscheidungsmuster .....	474
aa) Testamentsauslegung und Erblasserwille .....	474
bb) <i>favor libertatis</i> .....	476
cc) Vermutung und beweisrechtliche Gründe .....	478
dd) Analogie, Gleichbehandlung und Gleichlauf .....	479
ee) Härte und Ungerechtigkeit .....	481
b) Scheinbar »unbestimmte Wertungen« und	
Justinians »more economic approach« .....	481
aa) <i>subtilitas</i> und <i>scrupulositas</i> .....	482
bb) <i>humanitas</i> .....	484
cc) <i>utilitas</i> .....	485
c) Zwischenfazit .....	486
2. Ökonomische Analyse der <i>quinquaginta decisiones</i> .....	487
a) Rechtsklarheit und Vereinfachung .....	487
b) Berücksichtigung und Begrenzung der »dead hand« .....	488
c) Setzung von Anreizen .....	489
d) Schutz des Schwachen .....	490
e) Prozessökonomie und Transaktionskostenersparnis .....	491
f) Abmilderung von Informationsasymmetrie .....	491
g) Institutionenökonomik und institutioneller Wandel .....	492
3. Schlussbemerkung .....	495
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	496
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	526
<b>Quellenverzeichnis</b> .....	533